

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：12920071150378

UDC .

廈門大學

碩 士 學 位 論 文

商业方法的专利保护研究

Research on Business Method Patent Protection

赵焯福

指导教师姓名： 丁丽瑛 教授

专 业 名 称： 法 律 硕 士

论文提交日期： 2010 年 4 月

论文答辩时间： 2010 年 5 月

学位授予日期： 2010 年 5 月

答辩委员会主席： _____

评 阅 人： _____

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（ ）
课题（组）的研究成果，获得（ ）课题（组）
经费或实验室的资助，在（ ）实验室完成。（请
在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项
声明内容的，可以不作特别声明。）

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1.经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2.不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

内容摘要

传统的专利制度下，商业方法被排除在可专利性主题之外。然而，随着计算机和网络等技术的发展，以技术手段实施的商业方法专利逐渐得到了美、日、欧等国家的认可，商业方法的专利保护制度已经成为世界知识产权制度的发展趋势。在这样的背景下，是否需要商业方法进行专利保护以及如何保护成了我国专利制度中亟待解决的问题。

本文主要采用比较分析的研究方法，从商业方法专利的一般性分析出发，比较分析了美、日、欧等国家或地区的立法和实践经验，并对商业方法的可专利性进行了理论分析，最后得出针对商业方法专利保护问题我国应采取的整体对策和具体措施。

文章第一章首先回顾了商业方法专利保护制度的缘起与发展历程，进而通过比较分析各主要国家或地区对商业方法及商业方法专利的定义，概括出商业方法及商业方法专利的本质特征，最后对商业方法专利进行界定。

文章第二章主要介绍了美、日、欧等国家或地区的商业方法专利保护政策，总结了美、日、欧在商业方法专利保护实践中的经验与教训。

文章第三章首先阐述了专利客体确定的一般性原则，进而应用上述原则，结合信息化时代商业方法的特征，对商业方法的可专利性进行具体的理论分析，并阐述了笔者的观点。

文章第四章在前三章阐述的基础上，结合我国经济发展的实际情况，分析了我国专利制度的现状及影响我国商业方法专利政策的各主要因素，最后得出对我国商业方法专利政策整体思路和现阶段具体措施的建議。

关键词：商业方法；专利客体；可专利性

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

In the traditional patent system, business method has been excluded from the patentable subject matters. However, with the development of the computer and network technology, the business method which is applied by technology measures has been accepted gradually in some countries such as the U.S., Japan and Europe, business method patent protection system has become the development trend of the world intellectual property system. In this condition, whether extend the present law to protect the business method or not and how to protect had become our urgent problem.

This article mainly adopted the method of comparative analysis, begin with the general analysis, we comparative analyzed the legislative and practical experience of the United States, Japan and Europe, and analyzed the theory of the patentability of business method, then concluded the overall strategy and specific measures which our country should take for business method patent protection.

The first chapter reviewed the origin and development of the business method patent protection system at first, then summarized the essential characteristics of business method and business method patent by comparative analysis the definition of business method patents in major national or regional, and defined the business method patents at last.

Chapter II introduced the business method patent protection policy of the United States, Japan and Europe, then summarized the experience and lessons.

Chapter III described the general principles to determine the patentable subject matter at first, and then apply the above principles to take a concrete theoretical analysis of the patentability of business method.

Key words: Business Method; Patentable Subject Matter; Patentability.

厦门大学博硕士论文摘要库

目录

引言	1
第一章 商业方法专利保护的一般性分析	2
第一节 商业方法专利保护的缘起	2
一、商业方法除外原则	2
二、商业方法作为专利权客体地位的确定	3
第二节 商业方法专利的界定	5
一、美、日、欧及我国对商业方法专利的定义	5
二、商业方法专利的特征分析及定义	7
三、商业方法专利与计算机的关系	9
第二章 商业方法专利保护的国外实践经验	11
第一节 美国——积极的倡导者	11
一、美国的积极行动与商业方法专利保护制度的确立	11
二、商业方法专利保护产生的问题及比尔斯基案的反思	14
第二节 欧洲——谨慎的保守派	17
一、最初的反对态度	17
二、欧洲态度的转变	18
第三节 日本——积极的追随者	19
第四节 小结	20
第三章 商业方法的可专利性分析	21
第一节 专利客体确定的原则	21
一、专利客体的肯定性条件	21
二、专利客体的否定性原则	24
第二节 商业方法的可专利性分析	25
一、商业方法与可区别性、稳定性	25
二、商业方法与技术性	26

三、商业方法与智力活动的规则	27
第四章 我国商业方法专利保护的对策研究	28
第一节 我国商业方法专利保护的现状分析	28
一、我国《专利法》、《专利法实施细则》及《审查指南》的相关规定	28
二、国家知识产权局的专利审查实践	30
第二节 确定商业方法专利政策的主要因素	32
一、商业方法专利保护的世界发展趋势	32
二、商业方法专利保护对我国企业的影响	33
三、商业方法专利保护对我国的审查实践提出的要求	33
四、商业方法专利保护立法对企业知识产权保护意识的影响	34
五、商业方法的创造性标准问题	34
第三节 我国商业方法专利保护的对策	35
一、我国商业方法专利保护的整体思路	35
二、现阶段商业方法专利保护的具体措施	36
结 语	38
参考文献	39
致 谢	41

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The common analysis on business method patent protection	2
Subchapter 1 The origin of business method patent protection.....	2
Section 1 One Genesis of Business Method Exception	2
Section 2 The establishment of business method as patentable subject matter	3
Subchapter 2 The delimitation of business method patent	5
Section 1 The delimitation of Chinese business method patent by the USA, Europe and Japan.....	5
Section 2 The definition and analysis on the characteristics of business method patent	7
Section 3 The relationship between business method patent and computer	9
Chapter 2 The practices and experience of business method patent protection from abroad	11
Subchapter 1 From the USA, the active advocate.....	11
Section 1 The establishment of business method patent protection and its active activities	11
Section 2 Problems resulting from business method patent protection and reflections on Bilski v. Doll	14
Subchapter 2 From Europe, the cautious conservative.....	17
Section 1 The opposed attitude in the beginning.....	17
Section 2 The change of its attitude	18

Subchapter 3	From Japan, the active follower.....	19
Subchapter 4	Summary	20
Chapter 3	The analysis on the patentability of business method	21
Subchapter 1	The principles of determining patent subject matter	21
Section 1	The qualifications of affirming patent subject matter	21
Section 2	The principles of negative patent subject matter.....	24
Subchapter 2	The analysis on the patentability of business method.....	25
Section 1	Business method, distinguishability and stability	25
Section 2	Business method and technicality	26
Section 3	Business and regulations of intellectual activities	27
Chapter 4	The research on strategies of Chinese business method patent protection	28
Subchapter 1	The analysis on the current Chinese business method patent protection	28
Section 1	The relevant legislation of Chinese business method patent protection.....	28
Section 2	Practices of patent examination by State Intellectual Property Office of the People's Republic of China.....	30
Subchapter 2	The main elements in determining the strategies of business method patent protection	32
Section 1	The development trend of business method patent protection	32
Section 2	Influences on Chinese enterprises from business method patent protection.....	33
Section 3	Requirements on Chinese patent examination by business method patent protection	33
Section 4	Influences on awareness of intellectual property protection by the legislation of business method patent protection.....	34

Section 5	Issues on standards of creativities of business method.....	34
Subchapter 3	Countermeasures of business method patent protection of	
	China	35
Section 1	Holistic idea of business method patent protection of China.	35
Section 2	Specific measures of the current business method patent	
	protection of China	36
Conclusion	38
Bibliography	39
Acknowledgement	41

厦门大学博硕士论文摘要库

引言

2002年9月6日,一篇题为“花旗银行暗布专利 中资银行何时梦醒”的文章出现在国内一家大型报纸上,^①在金融界及学术界引起轩然大波,这是国际银行巨头首次将商业方法专利(Business Method Patent)带入中国。

传统专利法制度下,商业方法被排除在可专利主题之外,但近年来,美、欧、日等发达国家或地区为了满足其本国经济发展的需要,逐步突破传统,解除对商业方法可专利性的限制,将专利权授予符合一定条件的商业方法专利申请。商业方法的专利保护制度已经成为世界知识产权制度的发展趋势,随着电子商务的发展,商业方法在国际经济竞争中的地位也将越来越重要。在这样的背景下,作为WTO成员的中国该如何应对?这是我国亟许解决的问题。

本文主要应用比较分析的研究方法,从商业方法专利的一般性分析入手,对美、日、欧等主要国家或地区在商业方法专利保护实践中的经验与教训进行分析、总结,并从理论上分析了商业方法的可专利性,阐述了我国在商业方法专利保护制度问题上应采取的整体思路和具体政策。

^① 杨洁.花旗银行暗布专利中资银行何时梦醒[N].南方周末,2002-09-06.

第一章 商业方法专利保护的一般性分析

第一节 商业方法专利保护的缘起

一、商业方法除外原则

传统的专利制度下，多数国家或地区均将商业方法排除在可专利性主题之外。商业方法除外原则最早源自美国，1908年 *Hotel Security Checking co. v. Lorraine co.*案中，美国关税和专利上诉法院（CCPA）（美国联邦巡回上诉法院（CAFC）的前身）正式确立了商业方法专利保护除外原则（Genesis of Business Method Exception），该案在商业方法专利保护发展过程中具有里程碑式的意义，其对商业方法专利保护制度的演变具有近百年的深远影响。

Hotel Security Checking co. v. Lorraine co. 案所指向的发明是一个辨别每个服务员的订单从而防止服务员通过欺骗手段侵占公款的方法。^① 该案中，虽然法院宣告专利无效的理由是缺乏新颖性和创造性，而非因系争专利属于“商业方法”，但法院在判决书附带意见（Dicta）中进一步说明：依据美国专利法 101 条：凡发明或发现任何新颖（new）而实用（useful）的方法（process）、机器、产品、物质合成，或其他任何新颖而实用之改进者，都可按本法所规定的条件和要求获得专利。对于该条中的“方法”，虽然美国专利法在 1952 年修改中将原来使用的“技艺（arts）”一词改为“方法（process）”，但无论如何其都应该属于技术的范畴。由于无法找出任何实施该方法的新的而且实用的物质手段，该专利的方法只是一个抽象的思想，最广义的解释也不能使其构成“技术”，所以即使一个充分具有新颖性和创造性的记账方法仍然不能获得专利权，单纯的商业方法不具有技术性，不能被授予专利权。^②这便是所谓的“商业方法除外原则”

“商业方法除外原则”一直被美国专利商标局和美国法院援用，作为将商业方法排除在可专利性客体范围之外的理由，直到 1998 年的 *State*

^① 郎贵梅.专利客体的确定与商业方法的专利保护[M].北京:知识产权出版社,2008.5.

^② NICHOLAS A. SMITH. Business method patent and their limits [EB/OL].
<http://www.mttl.org/volnine/smith.pdf>,2010-02-03.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库